

1. ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век»

пр-д Гаражный, д. 26, г. Подольск,
обл. Московская, 142106

2. ПАО МГТС

ул. Большая Ордынка, д. 25, стр. 1, Москва, 119991

3. АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2262/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.10.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

в присутствии представителей:

от заявителя - ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век»,

от заказчика - ПАО МГТС,

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 16.10.2017 № ИШ/52693/17),

рассмотрев жалобу ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век» (далее - Заявитель) на действия заказчика – ПАО МГТС (далее - Заказчик) при проведении одноэтапного запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на закупку специальной одежды, специальной обуви, средств индивидуальной защиты для нужд ПАО МГТС в 2017-2018 гг. (реестровый № 31705461516, лот № 3) (далее – Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в следующем:

1.

1. в необоснованном отклонении заявки ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век» от участия в Закупке;
2. в неправомерном установлении требований Закупочной документации.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг в случаях.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба Заявителя содержит ссылки на часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения довода жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

25.08.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Датой окончания подачи заявок определено 15.09.2017, датой рассмотрения заявок - 04.10.2017, датой подведения итогов Закупки - 20.10.2017.

Из протокола рассмотрения заявок от 03.10.2017 № 31705461516-06 следует, что заявка ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век» по лоту № 3 отклонена от участия, так как согласно подпункту 2 пункта 5.5.2 Положения о закупках заявка на участие отклоняется если заявка на участие не соответствует требованиям, установленным в Документации о закупке (включая все приложения – ТТ, ТЗ и пр.).

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

1. Заявитель указывает на неправомерное отклонении заявки ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век» от участия в Закупке.

Согласно пунктам 2, 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Аналогичные требования установлены пунктом 2.4 Положения о закупках.

В Закупочной документации Заказчиком установлен перечень документов, представляемых в составе заявки, в том числе, Заявление о соответствии.

Согласно разделу 3 формы Заявления о соответствии предоставление документов, указанных в настоящем Заявлении о соответствии, является обязательным. Непредставление участником любого из указанных документов является основанием для отклонения заявки, за исключением документов, относящихся к критериям оценки.

Также согласно разделу 3 формы Заявления о соответствии участник в составе заявки должен представить, кроме прочего, описание по каждой предлагаемой позиции в формате документа MS Word/MS Excel.

Кроме того, Заказчиком утверждено Техническое задание на закупку и поставку спецодежды, спецобуви, средств индивидуальной защиты (далее - Техническое задание).

В соответствии с пунктом 9 Технического задания участник предоставляет по каждой позиции средств индивидуальной защиты (далее - СИЗ), в том числе, техническое описание (характеристику) изделия.

Таким образом, участник Закупки в составе заявки должен представить, кроме прочего, техническое описание предлагаемого к поставке товара, соответствующее требованиям Закупочной документации.

Заявителем в составе заявки представлены описания технических характеристик предлагаемого товара.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, технические характеристики предложенных Заявителем товаров не соответствуют требованиям Технического задания. В том числе, по наименованию СИЗ «Щиток защитный» участником в составе заявки представлены такие характеристики, как степень затемнения в светлом состоянии 3 DIN (требуемое значение согласно Техническому заданию 4 DIN), поле зрения 96*42 мм (требуемое значение согласно Техническому заданию 95*44 мм).

Из изложенного следует, что указанные Заявителем характеристики предлагаемого к поставке товара, в том числе, «Щиток защитный» не соответствуют требованиям Технического задания.

Данный факт свидетельствует о несоблюдении Заявителем требований Закупочной документации.

Заявитель несоответствие характеристик предлагаемого к поставке товара требованиям Закупочной документации не оспаривал.

Согласно подпункту 2 пункта 5.5.2 Положения о закупках заявка на участие отклоняется, в том числе, если заявка на участие не соответствует требованиям, установленным в документации о закупке (включая все приложения – ТТ, ТЗ и пр.).

Следовательно, отклонение Заказчиком заявки ООО «Холдинговая Компания «Зеленый берег XXI век» на основании представления участником технических характеристик предлагаемого товара, несоответствующих требованиям Закупочной документации, является правомерным.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение о признании указанного довода Заявителя необоснованным.

2. Также Заявителем обжалуется неправомерное установление требований Закупочной документации, а именно: требование о представлении образцов продукции; требование о представлении копий сертификатов (паспортов) соответствия и деклараций соответствия, заверенных производителем СИЗ; требование о представлении справки об опыте выполнения договоров.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, образцы продукции и справка об опыте выполнения договоров являются критериями оценки заявок, непредставление указанных сведений не влечет отклонения заявок.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с разделом 3 формы Заявления о соответствии участник в составе заявки должен представить, кроме прочего, Справку об опыте выполнения договоров (является критерием оценки).

Согласно разделу 3 формы Заявления о соответствии непредставление участником любого из указанных документов является основанием для отклонения заявки, за исключением документов, относящихся к критериям оценки.

Кроме того, согласно Порядку оценки и сопоставления заявок представленные образцы моделей СИЗ являются предметом оценки заявок на участие в Закупке по критерию «Оценка экспертной группы».

Таким образом, Справка об опыте выполнения договоров и представленные образцы моделей СИЗ являются предметом оценки заявок на участие в Закупке.

При этом непредставление сведений, подтверждающих наличие указанного опыта, а также непредставление образцов моделей СИЗ не является основанием для отклонения заявки участника.

Доказательств обратного не представлено.

Заявителем в рассматриваемом случае не представлено доказательств ограничения возможности участия в Закупке путем установления требований о представлении в составе заявки Справки об опыте выполнения договоров, а также о представлении образцов моделей СИЗ, являющихся предметом оценки заявок на участие в Закупке.

Кроме того, заявка Заявителя была отклонена, в рамках данной Закупки оценка и сопоставление заявки Заявителя не была осуществлена. Следовательно, установление спорных требований не повлияло на Заявителя.

Таким образом, в рассматриваемом случае Комиссия приняла решение признать довод жалобы Заявителя необоснованным в части спорных требований.

Кроме того, разделом 3 формы Заявления о соответствии установлено, что участник в составе заявки должен представить, в том числе, документы, подтверждающие соответствие требованиям сертификации, указанным в Приложениях 1-3 к Техническому заданию, копии сертификатов (паспортов) соответствия и Декларации соответствия должны быть заверены производителем СИЗ.

В случае непредставления указанных документов заявка отклоняется от участия в Закупке.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, необходимость включения указанного требования обусловлена намерением Заказчика в получении гарантии поставки строго сертифицированных СИЗ. При предложении к поставке товара какого-либо производителя участник Закупки должен иметь понимание о наличии у товара подлинного сертификата.

Комиссия отмечает, что требования к участникам, устанавливаемые в документации о закупке должны являться подтверждением соответствия участника каким-либо требованиям. Требование о представлении в составе заявки документов, подтверждающих соответствие требованиям сертификации, копий сертификатов (паспортов) соответствия, заверенных производителем СИЗ, ставят участников Закупки в зависимость от лиц, изготавливающих и поставляющих соответствующий товар.

Включение в состав Закупочной документации ранее названных требований накладывает на потенциальных участников Закупки дополнительные ничем не обоснованные ограничения, в том числе ставит в зависимость от волеизъявления третьих лиц.

При этом из круга лиц потенциальных участников Закупки необоснованно исключаются лица, реализующие указанный в Закупочной документации товар на законных основаниях.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно формировать требования к участникам, к составу заявки, не освобождают его от обязанности при формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документальную подтвержденность.

В отсутствие обязанности производителя продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении указанных сертификатов, возможность участников закупки подать заявку на участие в Закупке в соответствии с указанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя, что ограничивает возможность участия в Закупке.

Заказчиком на заседании Комиссии не представлено обоснование установления данного требования именно на этапе подачи заявок.

Кроме того, спорное требование накладывает на потенциальных участников Закупки дополнительные ничем не обоснованные ограничения, обусловленные необходимостью в закупке/производстве требуемого к поставке товара на этапе подачи заявки.

В связи с чем, Комиссия приняла решение о признании неправомерным и необоснованным установление требований о предоставлении сертификата соответствия, паспорта качества или иного документа, подтверждающего качество товара и заверенного производителем СИЗ, на отборочном этапе Закупки.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, в указанных действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приняла решение признать довод жалобы Заявителя обоснованным в части установления требования о представлении в составе заявки копий сертификатов соответствия товара.

При этом согласно протоколу рассмотрения заявок от 03.10.2017 № 31705461516-06, а также письменным пояснениям Заказчика, непредставление в составе заявки требуемых сертификатов не послужило основанием для отклонения заявок участников Закупки.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной в части установления требования о представлении в составе заявки документов, подтверждающих соответствие требованиям сертификации, копий сертификатов (паспортов) соответствия, заверенных производителем СИЗ, в остальной части - необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Заказчику не выдавать в связи с тем, что допущенное нарушение не повлияло на права и законные интересы участников Закупки.
4. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.10.2017 № ИШ/52693/17.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.